

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 13620111150137

UDC \_\_\_\_\_

廈門大學

硕 士 学 位 论 文

我国地方立法权的配置研究

On the Distribution of Local Legislative Power of China

程庆栋

指导教师姓名: 宋方青 教授

专 业 名 称: 法 学 理 论

论文提交日期: 2014 年 4 月

论文答辩时间: 2014 年 月

学位授予日期: 2014 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2014 年 4 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于  
年    月    日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年    月    日

## 内容摘要

我国自 1979 年重新确认地方立法权以来，拥有地方立法权的主体不断扩大，地方立法蓬勃发展。虽然地方立法有效地填补了我国立法的空白，在法制建设中发挥了重大作用，但也出现了很多问题，如重复立法、越权立法、立法抵触与冲突等。这不仅导致了立法资源的浪费，而且也造成了法律适用上的困难。产生这些问题的原因很多，但最终我们必然会追溯到我国地方立法权的配置上来。本文从立法权配置的角度来审视地方立法中存在的问题，为实践中如何配置地方立法权提供可能的参考。除前言与结论之外，本文正文部分共四章，其主要内容如下：

第一章主要对新中国成立以来地方立法权配置的历史进行考察，试图挖掘推动我国地方立法权配置发展演变的背后影响因素，进而指出我国地方立法权在发展演变过程中的问题和特点，为下文的论证奠定基础。

第二章主要是论证我国地方立法权的正当性。地方立法权自存在以来，争议不断，本章从不同理论学说和国情基础的角度展开，论证了我国地方立法权存在的正当性。

第三章与第四章分别从外部与内部不同的视角来讨论我国地方立法权的配置这一主题。其中第三章主要论述中央与地方之间立法权配置中的问题，包括国家立法权与地方立法权之间、中央行政立法权与地方立法权之间权力配置。第四章将视角转向地方立法的内部，探讨地方立法权配置中的问题与不足，并指出优化立法权配置的可能措施。

**关键词：**地方立法权；配置

## ABSTRACT

Since the local legislative power of China was reconfirmed in 1979, the local legislative bodies have been expanding, and the local legislation has been flourishing. While local legislations effectively filled the gaps in our legislations and played an important role in the construction of the legal system, many problems, such as duplicate legislations, ultra vires legislations and conflicts with laws came into our sight. These problems not only led to a waste of legislative resources, but also caused difficulties in the applications of laws. There are many reasons for these problems, and it certainly needs to trace back to the distribution of local legislative power of China. This article will examine the problems of local legislations from the perspective of the distribution of legislative power, providing a possible reference to the practice of how to distribute the local legislative power. In addition to the preface and the conclusion, there are four chapters in this article, its main contents are as follows:

The first chapter introduces the history of the distribution of local legislative power since the founding of the People's Republic of China, and tries to dig out the factors that affect the development of the distribution of local legislative power, and further to point out the problems and characteristics of the development of local legislative power, laying the foundation for the following argument.

The second chapter illustrates the legitimacy of local legislative power. There have been many controversies about the local legislative power since its existence. This chapter demonstrates the legitimacy of local legislative power from the point of view of different theories and basic national conditions.

The third and the fourth chapter discuss the distribution of the local legislative power from external and internal angles. The third chapter discourses the problems of distribution of legislative power between the central and local authorities, including distribution between the state legislative power and local legislative power, distribution between the central administrative power and local legislative power. The fourth chapter turns to interior of local legislation, explores the problems and shortcomings of distribution of local legislative power, and then points out possible measures to optimize the distribution.

**Key Words:** Local Legislative Power; Distribution

# 目 录

引 言 .....	1
一、问题的提出 .....	1
二、研究现状 .....	1
三、研究方法与创新 .....	5
第一章 地方立法权配置的历史考察 .....	6
第一节 概念界定 .....	6
一、地方与地方立法权 .....	6
二、立法权与立法权限 .....	7
第二节 地方立法权的发展演变及其影响因素 .....	8
一、由分散走向集中的阶段 .....	8
二、从集中走向分散的阶段 .....	12
第三节 地方立法权配置过程中的问题和特点 .....	14
一、实用主义的理念取向 .....	14
二、行政化的分权模式 .....	15
三、中央立法权的绝对优越地位 .....	15
第二章 地方立法权的正当性分析 .....	17
第一节 地方立法权的理论基础 .....	17
一、地方性知识理论 .....	17
二、权力均衡理论 .....	18
三、新自由主义理论 .....	20
第二节 地方立法权的国情依据 .....	22
一、地理环境因素 .....	22
二、政治因素 .....	22
三、经济因素 .....	23
四、民族关系因素 .....	23

<b>第三章 中央与地方之间的立法权配置 .....</b>	<b>25</b>
<b>第一节 国家立法权与地方立法权之间的权力配置 .....</b>	<b>25</b>
一、对现行法律规定的反思 .....	26
二、对地方专属立法权的分析 .....	29
三、重叠立法事项的拆分与重构 .....	31
<b>第二节 中央行政立法权与地方立法权之间的权力配置 .....</b>	<b>32</b>
一、部门规章与地方立法的冲突 .....	32
二、《立法法》规定的不足与缺陷 .....	34
三、优化立法权配置的建议 .....	36
<b>第四章 地方国家机关之间的立法权配置 .....</b>	<b>39</b>
<b>第一节 地方权力机关内部的立法权配置 .....</b>	<b>39</b>
一、常委会代行人大立法权的实证分析 .....	39
二、理想与现实：立法权配置的困境 .....	41
<b>第二节 地方权力机关与行政机关之间的立法权配置 .....</b>	<b>43</b>
一、立法权配置中的问题与不足 .....	43
二、地方性法规保留制度的可行性分析 .....	46
<b>第三节 经济特区的立法权配置 .....</b>	<b>49</b>
一、一市两法的难题及其消解 .....	49
二、经济特区立法权配置的困境 .....	50
三、优化权力配置的可能措施 .....	52
<b>第四节 民族自治地方的立法权配置 .....</b>	<b>54</b>
一、自治与控制的难题 .....	54
二、优化立法权配置的建议 .....	57
<b>结 语 .....</b>	<b>59</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>60</b>

# CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
Section 1    Raising Questions .....	1
Section 2    Research Status .....	1
Section 3    Research Methods and Innovations .....	5
<b>Chapter 1    The History of Distribution of Local Legislative Power ....</b>	<b>6</b>
<b>Subchapter 1    Defining Concepts .....</b>	<b>6</b>
Section 1    Locality and Local Legislative Power .....	6
Section 2    Legislative Power and Scope of Lawmaking Authorities .....	7
<b>Subchapter 2    The Development of Local Legislative Power and Its Influencing                     Factors .....</b>	<b>8</b>
Section 1    Phase from Dispersion to Concentration .....	8
Section 2    Phase from Concentration to Dispersion .....	12
<b>Subchapter 3    Problems and Characteristics of Distribution of Local Legislative                     Power .....</b>	<b>14</b>
Section 1    Orientation of Philosophy of Pragmatism .....	14
Section 2    Decentralization of Administrative Model .....	15
Section 3    The Absolutely Superior Status of the Central Legislative Power .....	15
<b>Chapter 2    Legitimacy of Local Legislative Power .....</b>	<b>17</b>
<b>Subchapter 1    Theoretical Basis of Local Legislative Power .....</b>	<b>17</b>
Section 1    Theory of Local Knowledge .....	17
Section 2    Theory of Power Balance .....	18
Section 3    Theory of the Neoliberalism .....	20
<b>Subchapter 2    National Conditions of Local Legislative Power .....</b>	<b>22</b>
Section 1    Geographical Factors .....	22
Section 2    Political Factors .....	22
Section 3    Economic Factors .....	23
Section 4    Factors of Ethnic Relationship .....	23
<b>Chapter 3    Distribution of Legislative Power between Central and                     Local Authorities .....</b>	<b>25</b>



<b>Subchapter 1</b>	<b>Distribution between State and Local Legislative Power .....</b>	<b>25</b>
Section 1	Reflections on the Existing Legal Provisions.....	26
Section 2	Analysis of Local Exclusively Legislative Power.....	29
Section 3	Splitting and Restructuring overlapped legislative matters.....	31
<b>Subchapter 2</b>	<b>Distribution between Central Administrative Power and Local Legislative Power .....</b>	<b>32</b>
Section 1	Conflicts between Administrative Rules and Local Legislation .....	32
Section 2	Deficiencies and Defects of Provisions of <i>Law on Legislation</i> .....	34
Section 3	Suggestions of Optimizing the Distribution of Legislative Power.....	36
<b>Chapter 4</b>	<b>Distribution of Legislative Power among Local Organs of State .....</b>	<b>39</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Distribution of Legislative Power in Local Organs of Power .....</b>	<b>39</b>
Section 1	Empirical Analysis of the Standing Committee to Exercise the Legislative Power of Local People's Congress.....	39
Section 2	Ideal and Reality: Dilemma of Distributions of Legislative Power .....	41
<b>Subchapter 2</b>	<b>Distribution of Legislative Power between Local Organs of Power and Local Administrative Organs .....</b>	<b>43</b>
Section 1	Problems and Shortcomings of Distribution of Legislative Power .....	43
Section 2	Feasible Analysis of Reservations System of Local Regulations.....	46
<b>Subchapter 3</b>	<b>Distribution of Legislative Power in Special Economic Zone.....</b>	<b>49</b>
Section 1	Problems and Solutions of Implementing Two Kinds of Laws in One City .....	49
Section 2	The Dilemma of Distribution of Legislative Power in SEZ .....	50
Section 3	Possible Measures of Optimizing Distribution of Power .....	52
<b>Subchapter 4</b>	<b>Distribution of Power in Autonomous Ethnic Regions .....</b>	<b>54</b>
Section 1	Difficulties between Autonomy and Control.....	54
Section 2	Measures of Optimizing Distribution of Legislative Power.....	57
<b>Conclusion.....</b>	<b>59</b>	
<b>Bibliography.....</b>	<b>60</b>	



## 引 言

### 一、问题的提出

自 1979 年颁布并实施的《中华人民共和国地方各级人民代表大会和地方各级人民政府组织法》（以下简称《地方组织法》）明确规定了省级人大及其常委会的立法权以来，拥有地方立法权的主体不断扩大，地方立法蓬勃发展，到 2010 年底已经有 8600 多件现行有效的地方性法规。虽然地方立法有效地填补了我国立法的空白，在法制建设中发挥了重大作用，但在地方立法发展的过程中，也出现了很多问题，经常被人们诟病的就是重复立法、越权立法、立法抵触与冲突等问题，这不仅导致了立法资源的浪费，而且也导致了适用的困难。产生这些现象的原因很多，但最终我们必然会追溯到我国地方立法权的配置问题上来。我国为什么会如此配置地方立法权、地方立法权配置的困境是什么、我们应当如何配置地方立法权是本文所要探讨的问题。本文选取我国地方立法权的配置作为研究对象有其理论意义和实践意义，其理论意义在于，以往的研究都较多集中在中央立法权的配置上，选取地方立法权的配置作为研究对象可以丰富该领域的研究。本文的实践意义在于，反思我国地方立法权配置过程中存在的问题，探讨我国地方立法权应如何配置，有助于深化实践中对如何配置地方立法权的认识。

### 二、研究现状

地方立法是一个宏大的主题，涉及到地方立法制定、运行、监督等内容，地方立法权只是其中的一个方面，但往往是最重要的方面。关于地方立法权的研究，以 2000 年《中华人民共和国立法法》（以下简称《立法法》）的颁布为界线，大致可以分为两个相互联系的阶段。第一阶段是从上个世纪 90 年代到《立法法》的颁布，在该阶段中，我国学者曾对地方立法进行了一系列的研究，各家的观点也不尽相同，但大致可以将这一阶段关于地方立法权的研究归纳为以下几个方面的内容：

- 1、围绕着我国的立法体制，对地方是否应该享有立法权存在争议。反对

者认为,我们国家是单一制国家,不仅在政治方面应该是统一的,在法律方面也应该是统一的,在现阶段,没有任何理由去强调地方分散立法。<sup>①</sup>地方立法主体过多存在着诸多弊端,应该取消省会城市和较大的市的权力机关和行政机关的立法主体资格。<sup>②</sup>而主张者认为,地方立法并不会导致反对者所忧虑的问题,地方立法是必要的。<sup>③</sup>

2、总结当时实践中立法权限划分存在的问题,并开出“处方”。如徐安标认为,在划分中央与地方的立法权限时,应该规定中央的专属立法权,但地方不能享有专属立法权,但可以对地方立法的主要领域做出指引性的规定。<sup>④</sup>陈端洪认为,应以事项重大与否为标准来划分中央与地方立法权的范围,并列出了划分地方性法规与政府规章权限范围的三条标准。<sup>⑤</sup>李力认为,中央与地方,地方人大与其常委会,地方性法规与政府规章之间的关系问题是影响地方立法有序发展三个问题,并对其进行了具体的分析,例如,在中央与地方的立法权限划分中,可以将中央专属立法权划分为完全专属立法权和不完全专属立法权等。<sup>⑥</sup>陈斯喜认为,划定中央专属立法权必须遵循最低限度原则,不能过宽,过宽可能会扼杀地方的积极性,在权力机关和行政机关的权限划分中,“职权说”是值得商榷的,应明确“根据原则”的内容。<sup>⑦</sup>

第二阶段是从《立法法》的颁布至今。《立法法》的实施进一步推动了人们对这一问题研究,人们围绕着《立法法》文本规定的成就和不足,进行了更为深入的探讨。与前一阶段相比,在这一阶段,更多研究将精力集中在了如何论证地方立法的正当性、如何规范地方立法等问题上。我们可以将现阶段的研究归纳为这样几个方面:

1、继续论证地方立法权存在的必要性,以图消除人们对地方立法的偏见或误解。比较具有代表性的有:陈新民认为,我国中央与地方关系有其特殊性,并从对宪政原则、“宪法政策”的角度对地方分权进行了论证。<sup>⑧</sup>孙波对

<sup>①</sup> 谢怀栻.是统一立法还是地方分散立法[J].中国法学,1993,(5):26.

<sup>②</sup> 何建贵.地方立法若干问题思考[J].政法论坛,1996,(1):6.

<sup>③</sup> 徐向华.论中央与地方的立法权力关系[J].中国法学,1997,(4):11.李亚虹.对转型时期中央与地方立法关系的思考[J].中国法学,1996,(1):23.沈关成.对地方立法权的再认识[J].中国法学,1996,(1):17.

<sup>④</sup> 许安标.关于中央与地方立法权限的划分[J].中国法学,1996,(3):38.

<sup>⑤</sup> 陈端洪.划分地方立法权限几个问题的探讨[J].法商研究,1994,(3):25.

<sup>⑥</sup> 李力.我国地方立法权限问题探讨[J].法商研究,1994,(4):44.

<sup>⑦</sup> 陈斯喜.论我国立法权限的划分[J].中国法学,1995,(1):12.

<sup>⑧</sup> 陈新民.论中央与地方法律关系的变革[J].法学,2007,(5):58.

地方立法权存在的必要性进行了论证。一方面，立法权同主权、制宪权有本质的区别，因此，主张主权和制宪权不可分割而认为立法权也不可以分割的观点是错误的。另一方面，单一制不能成为中央与地方立法分权的反对理由，单一制国家也有分权，联邦制国家也有集权。<sup>①</sup>

2、探讨《立法法》有关立法权配置规定的成就与不足。这表现在不同的层面上：（1）就中央立法权内部配置而言，人们一般认为《立法法》对全国人大与全国人大常委会之间的立法权限规定不清，没有明确什么是“基本法律”，什么是“其他法律”，而且《立法法》对法律保留的范围过窄，授权国务院立法的范围过宽，可能会扩大行政机关的立法权力。<sup>②</sup>关于中央立法权的配置问题，人们讨论得比较多。（2）在中央与地方之间的立法权配置层面上，有学者认为《立法法》关于法律保留内容的规定不尽合理。如张千帆认为，纯属于地方性质的事项，应该由地方立法加以规制，中央立法不应干预。对于共有的立法事项，《立法法》将其规定为专属立法权可能并不利于问题的解决，反而会损害地方法治建设。<sup>③</sup>在中央与地方立法权限的划分标准问题上，封丽霞认为，我国《立法法》对中央立法权与地方立法权采取了不同的分类标准，中央采取“重要程度”的标准，而地方却采取的“影响范围”的标准，这种双重标准的做法不可取，我们应该合理引进“影响范围”的标准中的若干因素来对中央与地方立法的若干权限进行界定。<sup>④</sup>与立法权限划分标准紧密相关的是，越来越多的学者支持我国地方应该拥有专属立法权。如孙波认为，应当采取“重要程度”和“影响范围”相结合的分类标准，涉及地方的立法事项应当规定为地方的专属立法事项。地方立法权不是来源于中央的授予，而是来自于地方本身，地方享有专属立法权也并不会破坏国家的法制统一。<sup>⑤</sup>（3）在地方立法权的配置的层面上，《立法法》对地方立法权限的规定仍然模糊不清，在地方性法规和地方政府规章的立法事项上，《立法法》仍没有做出明确的规定，而《宪法》和《地方组织法》对“地方性事物”

<sup>①</sup> 孙波.中央与地方立法分权的宪政解读[J].河北法学,2009,(8):55.孙波.论单一制国家结构形式与立法分权[J].河北法学,2011,(8):57.

<sup>②</sup> 徐向华,林彦.我国《立法法》的成功与不足[J].法学,2000,(6):2.杨利敏.我国《立法法》关于权限规定的缺陷分析[J].法学,2000,(6):15.

<sup>③</sup> 张千帆.宪法学导论[M].北京:法律出版社,2004.229-255.

<sup>④</sup> 封立霞.中央与地方立法权限的划分标准：“重要程度”还是“影响范围”[J].法制与社会发展,2008,(5):37.

<sup>⑤</sup> 孙波.论地方专属立法权[J].当代法学,2008,(2):117.

“行政区域的具体行政管理事项”也没做出具体规定，而这却恰恰又是过去一般地方立法出现重复立法和越权立法的症结所在。<sup>①</sup>并且，一般地方立法内部不同层次之间界限问题也并没有解决，地方性法规、地方政府规章和部门规章之间效力等级的规定过于混乱。<sup>②</sup>

3、现阶段，在法制统一的原则下，进一步扩大地方的立法权，实现立法权配置的科学化、制度化、法治化已经成为大家的共识。如崔卓兰认为，在处理中央与地方复杂的立法关系时，应当适度扩大地方的立法权，实现立法权的均衡下放，实现权力配置上的法制化和科学化。<sup>③</sup>也有学者专门论述了“中央与地方关系法治化”的概念。<sup>④</sup>

通过梳理已有的研究成果，笔者认为，理论界二十年间的研究大大深化了人们对地方立法、地方立法权等问题的认识，但以下问题的研究仍需加强：

1、总体上来看，如果我们把立法权的配置分为中央内部的立法权配置、中央与地方之间的立法权配置、地方的立法权配置三个相互关联的部分，我们会发现，前两个方面研究占了绝大部分。《立法法》颁布以来，人们以《立法法》所规定的国家专属立法事项为中心，对全国人大与其常委会之间的立法权配置、全国人大及其常委会同国务院之间的立法权配置，中央同地方的立法权限关系等问题进行了较多的探讨，现阶段，相比较而言，地方立法权的研究仍有待加强。

2、地方立法权存在的正当性依据没有得到充分的挖掘。在地方立法权的理论渊源上一般存在着地方权力固有说和地方权力让与说两种截然不同的观点。前者认为，地方自治所依据的权力是地方所固有的，而非来自于中央的转让或授予，相反，中央的权力反而是来自于地方的转让。而后者认为，地方自治的权力并非来自于地方，而是中央将一部分权力让予地方的结果。我国学者也分别支持不同的主张进行了争论。在这一争论中，笔者认为争论者显然忽视了我国的现实。在实然层面看，我们会毫无疑问的发现我国地方立法权来自于中央的授予，是中央通过宪法和相关法律把立法权赋予了地方。

<sup>①</sup> 宋方青.我国一般地方立法的新体制——试论我国《立法法》的有关规定[J].厦门大学学报(哲学社会科学版),2001,(3):119.

<sup>②</sup> 周永坤.法治视野下的立法法——立法法若干不足之评析[J].法学评论,2001,(2):117.杨利敏.我国《立法法》关于权限规定的缺陷分析[J].法学,2000,(6):112.

<sup>③</sup> 崔卓兰,赵静波.中央与地方立法权力关系的变迁[J].吉林大学社会科学学报,2007,(2):66.

<sup>④</sup> 杨海坤,金亮新.中央与地方关系法治化之基本问题探讨[J].现代法学,2007,(6):23.

换言之，地方权力固有说并不能为我国地方立法权的存在提供理论支持。地方权力让与说虽然适合我国的实际，但其能告诉我们的也仅仅只是这一事实——地方权力来自于中央的让与，其并没有能够说明，在我国地方立法权为什么应该存在？因此，我们就有必要寻求其他的理论依据来论证其正当性。这一方面的研究还有待加强，只有少数学者对此作了扩展性研究。<sup>①</sup>

3、影响地方立法权发展的现实因素重视不够。通说认为，我国地方立法权的发展演变过程先后经历了三个阶段：分散立法时期、中央集权的立法时期、集权的分权立法时期。<sup>②</sup>这种划分有利于我们认识地方立法权的发展演变过程，但其不足在于只是一种对“纸面法律”是如何规定的梳理，只关注了其中的制度化因素，而对于现实中影响立法权限划分的其他非制度性因素重视不够。而考察这些因素是必要的，其有助于我们了解在历史上到底是哪些因素催动我国地方立法权的发展演变，进而为现在配置我国地方立法权提供参考。

### 三、研究方法与创新

本文采用的研究方法有：历史考察的方法，通过考察相关法律法规的立法背景资料、其他历史文献来分析我国地方立法权的发展演变过程及其影响因素；实证研究的方法，通过统计、分析部分数据来说明地方立法中存在的问题。

本文的主要任务是阐明我国如此配置地方立法权的原因，我国地方立法权配置过程中存在的问题以及我国的地方立法权应该如何配置这三个问题，在把问题说清楚的基础上，争取有创新。

<sup>①</sup> 封丽霞.中央与地方立法关系法治化研究[M].北京:北京大学出版社,2008.40-50.

<sup>②</sup> 李林.立法理论与制度[M].北京:中国法制出版社,2005.305-313.

## 第一章 地方立法权配置的历史考察

### 第一节 概念界定

#### 一、地方与地方立法权

在我们有关“正义”、“民主”、“法律”等的分歧后面，如果没有一致同意的主题，那么有关这些主题的重大争论将会沦为无趣的各说各话。分歧是关于某些东西的分歧。<sup>①</sup>地方立法权的讨论也同样如此。地方立法权虽然是我国立法学界研究的热点，但对何谓地方立法权并没有一致的看法。有学者认为地方立法权就是指“存在于中央和地方实行分权国家的，地位低于国家立法权的，所立之法的形式和立法范围有别于国家立法权的，其本身往往是具有多层次、多类别的一种立法权。”<sup>②</sup>也有学者认为，“地方立法权具体是指特定的地方国家权力机关制定法规和条例的权力，以及按照法律规定的权限对法规和条例进行审查和批准的权力。”<sup>③</sup>还有学者在广义上主张地方立法权，认为地方行政机关也享有立法权。<sup>④</sup>不难看出，人们对地方立法权有不同理解，其根源在于对“地方”和“立法权”这两个概念存在不同理解。因此，要想合理地定义地方立法权，需要先厘清“地方”与“立法权”。

“地方”一词在《辞海》中的解释是：“（1）处所。（2）中央以下各级行政区域的统称。（3）领域。《管子·形势解》：‘桀、纣贵为天子，富有四海，地方甚大，战卒甚众，而身死国亡。’（4）旧时地保、保正也称‘地方’。”<sup>⑤</sup>对于立法权，人们一般在三种意义上使用这一概念：第一，立法权是指立法机关行使的制定、认可、解释、补充修改或废止法律的权力，这种意义上的立法权是立法机关职权的一部分。像有学者认为“立法权是特定国家机关行使的，在国家权力体系中占据特殊地位的，用来制定、认可和变动

<sup>①</sup> [美]布莱恩·比克斯.法理学：理论与语境[M].邱昭继译,北京:法律出版社,2008.21.

<sup>②</sup> 周旺生.立法学[M].北京:法律出版社,2009.212.

<sup>③</sup> 葛洪义等.我国地方法制建设理论与实践研究[M].北京:经济科学出版社,2012.128.

<sup>④</sup> 汤唯,毕可志等.地方立法的民主化与科学化构想[M].北京:北京大学出版社,2002.1-2.

<sup>⑤</sup> 辞海[Z]上海:上海辞书出版社,1979.518.



Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”. Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库